

ÎNCHEIERE
Nr. 2985/C8/2750
Data: 17.11.2021

Prin contestația înregistrată la Consiliu cu nr. 55330/21.10.2021, formulată de VIADUCT SRL, cu sediul în Odorheiu Secuiesc, str. Beclean nr. 195/C, județul Harghita, înregistrată la Oficiul Registrului Comerțului sub nr. J19/1326/1994, având CUI RO 668260, reprezentată legal de Luka Csaba – administrator și convențional prin Dancea și Asociații – Societate Civilă de Avocați, în cadrul procedurii simplificate organizată în vederea atribuirii contractului având ca obiect „*EXECUȚIE LUCRĂRI PRIVIND INVESTIȚIA – REABILITAREA TERENULUI DE LÂNGĂ ȘTRANDUL MUNICIPAL*”, organizată de MUNICIPIUL MIERCUREA-CIUC, cu sediul în Miercurea-Ciuc, str. Cetății nr. 1, județul Harghita, s-a solicitat obligarea autorității contractante la anularea adresei nr. 52036/14.10.2021, privind loturile 1 și 2, anularea actelor autorității contractante care au stat la baza excluderii din procedură a ofertei VIADUCT SRL, anularea adresei de comunicare a rezultatului procedurii și obligarea autorității contractante la reevaluarea tuturor ofertelor conforme și acceptabile depuse în cadrul procedurii.

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:

Prin contestația formulată, VIADUCT SRL critică decizia autorității contractante de a-i exclude din procedură ofertele depuse pentru loturile 1 și 2, apreciind ca nelegal motivul invocat în susținerea acesteia și anume faptul că în urma adresei de solicitare de clarificări ce a vizat anumite documente constatatoare, din răspunsul transmis nu a rezultat luarea de măsuri de autocorectare în privința prejudiciilor menționate în documentele respective.

În opinia contestatoarei, decizia de excludere este nemotivată, din adresa nr. 52036/14.10.2021 nereieșind că autoritatea contractantă a evaluat măsurile luate pentru dovedirea credibilității în raport cu gravitatea și circumstanțele abaterii avute în vedere; de asemenea, nu a reieșit că evaluarea măsurilor luate de VIADUCT SRL pentru dovedirea credibilității a fost una efectivă, rezultat al unei analize a stării de fapt și de drept în care au fost emise documentele constatatoare negative nr. 12940 și nr. 12942 din data de 11.06.2019 de către Consiliul Județean Harghita.

Potrivit contestatoarei, un operator economic nu poate fi exclus din procedură doar pentru că acesta a precizat că privitor la ele a fost emis

un document constatator în cadrul unei alte proceduri ci, datele și informațiile din documentul constatator negativ trebuie verificate în mod concret în raport cu datele noii proceduri de achiziție publică.

Din adresa contestată nu rezultă nicio verificare minimă a stării de fapt și de drept descrise în documentele constatatoare negative, consecințele și efectele comportamentului asocierii MULTIPLAND SRL – VIADUCT SRL din anul 2019 numai față de autoritatea contractantă către Consiliul Județean Harghita. Credibilitatea sa nu poate fi anihilată doar prin prisma a două documentele constatatoare negative în condițiile în care însăși autoritatea contractantă emitentă a lor, ulterior, a încheiat alte contracte , separat, cu fiecare dintre cei doi membri ai asocierii.

În lipsa oricărei acțiuni concrete din partea Consiliului Județean Harghita în stabilirea în mod efectiv a prejudiciului concret, actual și efectiv, respectiv în recuperarea acestui prejudiciu, la limita împlinirii prescripției extinctive, respectiv după 2 ani și 4 luni, nu poate fi acceptată ca singură măsură de autocorectare, plata efectivă a prejudiciului afirmat doar la momentul emiterii documentelor constatatoare, iar în lipsa plății prejudiciului nicio altă măsură de autocorectare nu ar putea fi acceptată.

În opinia contestatoarei, dovezile furnizate pentru dovedirea credibilității coroborate cu atitudinea neechivocă a autorității contractante Consiliul Județean Harghita în privința acceptării și colaborării în continuare cu fiecare din cei doi membri ai asocierii, sunt suficiente pentru demonstrarea în mod concret a credibilității VIADUCT SRL în executarea viitorului contract în beneficiul MUNICIPIULUI MIERCUREA-CIUC.

Prin punctul de vedere înregistrat la Consiliu cu nr. 56091/26.10.2021, autoritatea contractantă a solicitat respingerea ca neîntemeiată a contestației VIADUCT SRL, motivat de următoarele aspecte:

- în urma verificării DUAЕ a rezultat faptul că ofertantul VIADUCT SRL a invocat existența unor documente constatatoare negative la adresa sa, aspect în legătură cu care i-au fost solicitate acestuia clarificări,

- în urma evaluării răspunsurilor la solicitarea de clarificări și a documentelor anexe la răspuns, și anume: informațiile și stadiul procesual al dosarului depus la Tribunalul Harghita, a documentelor constatatoare negative finale cu nr. 12940 emis în data de 11.06.2019 și nr. 12942 emis în data de 11.06.2021, acordul de asociere cu nr. 74/22.06.2017 între MULTIPLAND SRL și VIADUCT SRL, a plângerii prealabile și notificării depuse către UAT Județul Harghita de MULTIPLAND SRL și a răspunsului din partea UAT Județul Harghita la plângerea prealabilă menționată anterior, a cererii de chemare în judecată depusă de către MULTIPLAND SRL, și a încheierii cu nr. 1 din data de 16 Ianuarie 2020, referitor la Dosarul cu nr. 1487/96/2019,

comisia de evaluare a constatat următoarele în Procesul-Verbal de evaluare a formularelor DUAE cu nr. 50896/07.10.2021, cu privire la aspectele menționate: *"In legătură cu formularele DUAE precum și a documentelor de calificare al ofertantului VIADUCT SRL și a subcontractanților propuși este necesar clarificarea următoarelor aspecte: In formularul DUAE al ofertantului VIADUCT SRL, la partea III: Motive de excludere, secțiunea C: Motive legate de insolvență, conflict de interese sau abateri profesionale, încetare anticipată, daune-interese sau alte sancțiuni comparabile, referitor la măsurile de autocorectare a fost selectată opțiunea DA. Este necesară prezentarea măsurilor de autocorectare și a documentelor/justificărilor/ dovezilor care să ateste că măsurile corective sunt suficiente pentru a evita neregularitățile constatate. Se vor solicita clarificări."*

- la noua solicitare de clarificări ce a vizat răspunsul ofertantului a comunicat răspunsurile cu nr. 5438/08.10.2021 și 5439/08.10.2021, constatându-se că ofertantul a trimis același răspuns și aceleași documente ca la solicitarea de clarificare anterioară, subliniind faptul că Dosarul nr. 1487/96/2019 având ca obiect anularea documentelor constatatoare cu nr. 12940/11.06.2019 și nr. 12942/11.06.2019 a fost suspendat la data de 16.01.2020 până la soluționarea definitivă a dosarului nr. 1486/96/2019, devenit ulterior dosar cu nr. 1486/96/2019*, faptul că Dosarul cu nr. 1486/96/2019* se află în faza de judecată a recursului, primul termen de judecată acordat de Curtea de Apel Târgu Mureș fiind stabilit pentru data de 30.09.2021, în concluzie arătând că litigiul privind anularea Documentelor constatatoare negative mai sus menționate nu este finalizat în mod definitiv.

- având în vedere prevederile art. 167 din Legea nr. 98/2016 "Autoritatea contractantă exclude din procedura de atribuire a contractului de achiziție publică/acordului-cadru orice operator economic care se află în oricare dintre următoarele situații" alin. 1, lit. g) *"operatorul economic și-a încălcat în mod grav sau repetat obligațiile principale ce-i reveneau în cadrul unui contract de achiziții publice, al unui contract de achiziții sectoriale sau al unui contract de concesiune încheiate anterior, iar aceste încălcări au dus la încetarea anticipată a respectivului contract, plata de daune-interese sau alte sancțiuni comparabile* și motivele enumerate în Procesul-Verbal cu nr. 52035/14.10.2021 cu privire la aceste aspecte și anume: (1) Prejudiciile menționate în documentele constatatoare cu nr. 12940 emis în data de 11.06.2019 și cu nr. 12942 emis în data de 11.06.2019 de către Consiliul Județean Harghita. (2) Răspunsul ofertantului VIADUCT SRL la solicitarea de clarificare în care menționează inițierea procedurii de anulare a documentelor sus menționate, acte administrative nelegale din punctul său de vedere, în acord cu prevederile Legii nr. 554/2004 privind contenciosul administrativ, prin formularea unor plângeri prealabile pentru revocarea de către emitentă a documentelor constatatoare

negative și acțiunea înregistrată la Tribunalul Harghita sub dosarul cu nr. 1487/96/2019, (3) în urma evaluării răspunsurilor la solicitările de clarificări trimise către VIADUCT SRL cu privire la prezentarea unor măsuri de autocorectare și a documentelor/ justificărilor/dovezilor care să ateste că măsurile corective sunt suficiente pentru a evita neregularitățile menționate, comisia de evaluare a constatat că ofertantul nu a luat măsuri de autocorectare în privința remedierii prejudiciilor menționate în documentele constatatoare, (4) Litigiul privind anularea Documentelor constatatoare sus menționate nu este încă finalizat în mod definitiv, comisia de evaluare a decis excluderea ofertantului pe baza motivelor și temeiului legal sus menționate, în baza documentelor puse la dispoziție de către ofertant.

Din examinarea materialului probator administrat, aflat la dosarul cauzei, Consiliul reține următoarele:

Procedura simplificată a fost inițiată de MUNICIPIUL MIERCUREA-CIUC în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului având ca obiect *„EXECUȚIE LUCRĂRI PRIVIND INVESTIȚIA – REABILITAREA TERENULUI DE LÂNGĂ ȘTRANDUL MUNICIPAL”*, prin transmiterea spre publicare în SEAP, a anunțului de participare simplificat SCN1092082.

Potrivit anunțului de participare, criteriul de atribuire aplicat a fost „prețul cel mai scăzut”, valoarea estimată a contractului ce urmează a fi atribuit, cumulată pe cele două loturi, fiind de 5251615,45 lei, fără TVA.

Preliminar, Consiliul constată că VIADUCT SRL a înaintat Consiliului contestația de față, depunând în original recipisa de consemnare a cauțiunii nr. 207600127/1 din data de 25.10.2021, în valoare de 103.519 lei.

Din analiza adresei de comunicare a rezultatului procedurii nr. 52036/14.10.2021, Consiliul constată că oferta contestatoarei a fost exclusă din procedură motivat de existența a două certificate constatatoare negative, emise de Consiliul Județean Harghita cu privire la VIADUCT SRL precum și de faptul că, din răspunsul la solicitarea de clarificări ce a vizat acest aspect nu a rezultat existența unor măsuri *„de autocorectare în privința remedierii prejudiciilor menționate în documentele constatatoare”*.

Pe de altă parte, din analiza susținerilor autorității contractante, dar și din verificările efectuate de Consiliu pe portalul instanțelor, se constată faptul că cele două documente constatatoare au fost atacate în instanță, acestea făcând obiectul dosarelor nr. 1486/96/2019, aflat în faza de recurs pe rolul Curții de Apel Târgu Mureș, și nr. 1487/96/2019, aflat pe rolul Tribunalului Harghita, soluționarea acestuia fiind suspendată până la pronunțarea unei soluții definitive în recursul aflat pe rolul Curții de Apel Târgu-Mureș, menționat anterior.

Dat fiind faptul că de modul în care vor fi soluționate dosarele aflate pe rolul instanțelor de judecată depinde valabilitatea certificatelor

constatatoare și, în consecință, și legalitatea deciziei de excludere a ofertei VIADUCT SRL din procedura inițiată de MUNICIPIUL MIERCUREA-CIUC, Consiliul stabilește că, pentru a se evita emiterea unor soluții contradictorii, se impune suspendarea soluționării contestației înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 55330/ 21.10.2021. În stabilirea acestei soluții, Consiliul are în vedere dispozițiile:

- art. 25 alin. (1) lit. a) din Legea nr. 101/2016, potrivit căreia *„(1) Consiliul prin încheiere, poate suspenda procedura de soluționare a contestației: a) în situația în care aceasta depinde în tot sau în parte de existența ori inexistența unui drept care face obiectul unei alte judecăți”*.

- art. 413 alin. (1) pct. 1 din Codul de procedură civilă, potrivit căruia *„când dezlegarea cauzei depinde, în tot sau în parte, de existența ori inexistența unui drept care face obiectul unei alte judecăți”*. Aceste prevederi reglementează un caz de suspendare facultativă a judecății, permițând instanței, dar și Consiliului, să aprecieze cu privire la necesitatea întreruperii vremelnice a cursului judecății. Potrivit alin. (2) al aceluiași articol, *„Suspendarea va dura până când hotărârea pronunțată în cauza care a provocat suspendarea a devenit definitivă”*.

Prin urmare, în baza dispozițiilor legale citate anterior, Consiliul va dispune suspendarea soluționării contestației înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 55330/21.10.2021, formulată de către VIADUCT SRL în contradictoriu cu MUNICIPIUL MIERCUREA-CIUC, până la rămânerea definitivă a hotărârilor care vor fi pronunțate de Curtea de Apel Târgu Mureș, în dosarul 1486/96/2019, respectiv de Tribunalul Harghita, în dosarul 1487/96/2019.

În temeiul dispozițiilor art. 25 alin. (1¹) din Legea nr. 101/2016, prezenta încheiere se va comunica și instanțelor de judecată, respectiv Curții de Apel Târgu Mureș și Tribunalului Harghita cu referire la dosarele menționate mai sus.

Împotriva prezentei încheieri se va putea formula plângere la instanța competentă prevăzută la art. 32 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, în mod separat, în termen de 5 zile de la comunicare.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,
CONSILIUL DECIDE:

Consiliul suspendă soluționarea contestației înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. 55330/ 21.10.2021, formulată de către VIADUCT SRL, în contradictoriu cu MUNICIPIUL MIERCUREA-CIUC, până la rămânerea definitivă a hotărârilor care vor fi pronunțate de Curtea de Apel Târgu Mureș în dosarul 1486/96/2019, respectiv de Tribunalul Harghita în dosarul 1487/96/2019.

**PREȘEDINTE,
Anca-Roxana
DOBRE**

**MEMBRU,
Maria-Liliana
BĂZĂR**

**MEMBRU,
Bianca-Laura
POPESCU**

Redactată în 6 (șase) exemplare, conține 6 (șase) pagini.